УДК 340.1

Т. А. ЧЕРВЯКОВА

ОБ ОСНОВАНИЯХ ПРЕКРАЩЕНИЯ ДЕЙСТВИЯ ЛИЦЕНЗИИ

Посвящена исследованию материальных и процессуальных аспектов прекращения действия лицензии. Предложена классификация юридических фактов, влекущих досрочное прекращение действия лицензии, проведен анализ наиболее типичных оснований прекращения действия лицензии, выявлен ряд проблем теоретического и практического характера, связанных с прекращением и возобновлением действия лицензии. Обосновывается необходимость рассматривать отзыв и аннулирование лицензии в качестве частных случаев прекращения действия лицензии наряду с истечением срока ее действия, ликвидацией лицензиата, его смертью, признанием недееспособным, ограничением в дееспособности и т. п. В связи с этим предлагается внести изменения в лицензионное законодательство в части уточнения перечней оснований для отзыва и аннулирования лицензий.

Ключевые слова: лицензирование; лицензия; срок действия лицензии; основания прекращения действия лицензии; отзыв лицензии; аннулирование лицензии.

The article investigates the substantive and procedural aspects of the termination of the license. The author proposes a classification of legal facts, which lead early termination of the license. Analyzes the typical grounds for termination of the license. Identified a number of problems of theoretical and practical nature, relating to termination and renewal of the license. Is justified to consider the proposal review and annulment of the license as special cases of termination of the license along with the expiration of its validity, the elimination of the licensee, his death, legal incapacity, limitation in capacity and others. It is therefore proposed to amend the license legislation to specify lists grounds for revocation and annulment of the license.

Key words: licensing; license; validity of a license; grounds for termination of the license; revocation of license; annulment of the license.

Лицензия, как правовой акт управления, имеет временные пределы своего действия. Прекращение ее действия влечет за собой утрату лицензиатом разрешительного статуса. Это происходит как вследствие истечения срока действия лицензии, так и в результате наступления юридических фактов, влекущих досрочное прекращение ее действия. К ним Положение о лицензировании отдельных видов деятельности, утвержденное Указом Президента Республики Беларусь от 1 сентября 2010 г. № 450, относит аннулирование лицензии лицензирующим органом или судом, ликвидацию (прекращение деятельности), реорганизацию, смерть лицензиата, признание его недееспособным, ограниченным в дееспособности, неустранение нарушения, повлекшего за собой приостановление действия лицензии, осуществление лицензируемой деятельности во время приостановления действия лицензии и т. д.[1] Одни из указанных юридических фактов представляют собой правомерные либо неправомерные действия лицензиата, другие являются юридическими актами лицензирующего органа или суда, а третьи – событиями.

Следует отметить, что перечень, содержащийся в Положении о лицензировании отдельных видов деятельности, не является исчерпывающим. Например, действие лицензии может быть прекращено актом законодательства. Так, Декретом Президента Республики Беларусь от 9 марта 2005 г. № 3 «О некоторых мерах по противодействию торговле людьми»[2] было досрочно прекращено действие лицензий на осуществление деятельности, связанной с трудоустройством граждан за границей. В соответствии с п. 1.5 указанного акта лицензии, выданные до вступления его в силу, действовали до 1 июля 2005 г. Действие лицензии должно прекращаться также в случае вступления в законную силу приговора или постановления о лишении права заниматься определенной деятельностью. Законодательство о лицензировании некоторых видов деятельности устанавливает особые требования к статусу лицензиата. Несоответствие лица этим требованиям делает невозможным дальнейшее осуществление им лицензируемой деятельности (утрата гражданства Республики Беларусь[3], вступление в законную силу обвинительного приговора суда[4] и т. д.). Для производной лицензии утрата юридической силы базовой лицензией автоматически влечет за собой аналогичные последствия.

Требование законодателя о необходимости принятия лицензирующим органом решения о прекращении действия лицензии во всех случаях, кроме истечения срока действия лицензии и вынесения судом решения о прекращении действия лицензии, порождает ряд проблем, связанных с его реализацией в правоприменительной деятельности лицензирующих органов. В частности, речь идет о таких основаниях, как смерть лицензиата, признание его безвестно отсутствующим, объявление умершим и т. п. Поэтому представляется целесообразным установить следующий перечень оснований для прекращения действия лицензии, при наличии которых вынесение лицензирующим органом соответствующего решения является обязательным: принятие лицензиатом решения о прекращении осуществления лицензируемого вида деятельности; неустранение нарушений, повлекших за собой приостановление действия лицензии, либо непредставление письменного уведомления об устранении этих нарушений; осуществление лицензируемой деятельности в период приостановления действия лицензии; совершение повторного либо грубого нарушения законодательства о лицензировании, лицензионных требований и условий или иного нарушения, являющегося основанием для прекращения действия лицензии; представление недостоверных сведений, на основе которых была выдана лицензия, в нее были внесены изменения и (или) дополнения, продлен срок ее действия. В иных случаях действие лицензии должно прекращаться автоматически с момента наступления соответствующего обстоятельства.

Прекращение действия лицензии в случаях, указанных в п. 77, 78, 82 и абзацах 3, 4 п. 85 Положения о лицензировании отдельных видов деятельности, является мерой правового принуждения, применяемой к лицензиату. Наиболее типичными основаниями применения данной меры выступают неустранение лицензиатом нарушений, повлекших приостановление действия лицензии, совершение грубого или повторного нарушения законодательства о лицензировании, лицензионных требований и условий. Так, Министерством финансов Республики Беларусь было принято решение о прекращении действия лицензии на осуществление страховой деятельности № 02200/13-00002, выданной Открытому акционерному страховому обществу «МЕГА ПОЛИС», с 17 октября 2014 г. в связи с тем, что указанное общество не устранило в установленный срок нарушения, повлекшие приостановление действия лицензии и выразившиеся в необеспечении денежными средствами минимального размера уставного фонда, ненадлежащем размещении и обеспечении денежными средствами страховых резервов и их инвестировании[5]. Действие лицензий Закрытого акционерного общества «Спектр-финанс», Общества с ограниченной ответственностью «Инвестиционная группа “ФИНАНС”», Частного унитарного предприятия по оказанию услуг «Брокер-Инвест» и Частного унитарного предприятия по оказанию услуг «Белбондстрейдплюс» на осуществление профессиональной и биржевой деятельности по ценным бумагам было прекращено лицензирующим органом из-за непредставления лицензиатами в установленный срок письменных уведомлений об устранении нарушений, повлекших за собой приостановление действия лицензии[6]. В связи с выявлением грубого нарушения лицензиатом законодательства о лицензировании, лицензионных требований и условий приказом Министерства финансов Республики Беларусь от 16 февраля 2012 г. № 32 было прекращено действие лицензии на осуществление профессиональной и биржевой деятельности по ценным бумагам, выданной Обществу с дополнительной ответственностью «Гродненский региональный депозитарий ценных бумаг “Атлант-Инвест”»[7]. В связи «с повторным нарушением лицензионных требований и условий, установленных нормативными правовыми актами, регулирующими лицензируемую деятельность, Министерством юстиции Республики Беларусь 26 августа 2014 г. было принято решение о прекращении действия лицензии на право осуществления деятельности по оказанию юридических услуг с указанием составляющей лицензируемый вид деятельности услуги – риэлтерские* услуги, выданной Обществу с дополнительной ответственностью “Интернейшнл Эстейт”»[8].

Возможно полное и частичное прекращение действия лицензии. Частичное прекращение имеет три разновидности: предметную, субъектную и территориальную. В первом случае прекращается действие лицензии в отношении отдельных работ и (или) услуг, составляющих лицензируемый вид деятельности. Так, в результате проведенной инспекцией Министерства по налогам и сборам Республики Беларусь по Советскому району г. Минска проверки ООО «Б», имеющего лицензию на розничную торговлю алкогольными напитками и табачными изделиями, были выявлены грубые нарушения законодательства о лицензировании (наличие просроченной задолженности два раза и более в течение календарного года по расчетам за поставленные табачные изделия). Поскольку нарушений законодательства о лицензировании розничной торговли алкогольными напитками лицензиатом не было допущено, решением Минского городского исполнительного комитета от 19 декабря 2013 г. № 3241 было прекращено действие лицензии на розничную торговлю алкогольными напитками и (или) табачными изделиями, выданной указанному хозяйственному обществу, в отношении составляющей работ и услуг – розничная торговля табачными изделиями[9]. Во втором случае прекращается действие лицензии по одному или нескольким филиалам, торговым объектам и т. д., а в третьем – на определенной территории (если лицензия на соответствующий вид деятельности действует не на всей территории Республики Беларусь, а на указанной в ней части).

Действие лицензии прекращается со дня принятия лицензирующим органом решения о прекращении ее действия либо вступления в законную силу соответствующего решения суда, если законодательством не предусмотрено иное. Например, в случае ликвидации лицензиата действие лицензии прекращается со дня внесения в Единый государственный регистр юридических лиц и индивидуальных предпринимателей соответствующей записи[10], в случае смерти лицензиата, признания его недееспособным, ограничения в дееспособности, признания безвестно отсутствующим, объявления умершим – со дня его смерти, вступления в силу решения суда о признании недееспособным, ограничении в дееспособности, признании безвестно отсутствующим, объявлении умершим[11]. При реорганизации лицензиата применяются специальные правила о прекращении действия лицензии:

1) в случае реорганизации в форме преобразования, слияния или разделения действие лицензии прекращается со дня внесения в Единый государственный регистр юридических лиц и индивидуальных предпринимателей записи о государственной регистрации вновь созданных юридических лиц, а при соблюдении условий, предусмотренных в п. 69 Положения о лицензировании отдельных видов деятельности, – со дня получения всеми вновь созданными юридическими лицами, продолжившими осуществление лицензируемого вида деятельности реорганизованного юридического лица, новой лицензии на данный вид деятельности;

2) в случае реорганизации в форме присоединения к другому юридическому лицу – со дня внесения в Единый государственный регистр юридических лиц и индивидуальных предпринимателей записи о прекращении деятельности лицензиата, а при соблюдении условий, предусмотренных в ч. 2 и ч. 3 п. 70 Положения о лицензировании отдельных видов деятельности, – со дня получения лицензии правопреемником.

* Написание слова дано в авторской редакции.

Полномочия по принудительному прекращению действия лицензии предоставлены лицензирующему органу и суду. Поскольку решение о выдаче лицензии на осуществление деятельности, связанной со специфическими товарами, принимает не лицензирующий орган, а Межведомственная комиссия по военно-техническому сотрудничеству и экспортному контролю при Совете Безопасности Республики Беларусь, то и прекращает ее действие указанная комиссия[12].

Лицензирующий орган в течение трех рабочих дней со дня принятия решения о прекращении действия лицензии должен уведомить об этом лицензиата, который не позднее дня, следующего за днем получения уведомления, обязан прекратить осуществление лицензируемого вида деятельности и в течение трех рабочих дней возвратить лицензию (ее дубликат).

Если вынесенное лицензирующим органом решение о прекращении действия лицензии признано судом неправомерным, лицензирующий орган должен принять решение о возобновлении действия лицензии. При этом действие лицензии продлевается на срок, истекший со дня прекращения ее действия до дня возобновления действия. Так, Министерством финансов Республики Беларусь был продлен на 73 календарных дня срок действия лицензии на осуществление профессиональной и биржевой деятельности по ценным бумагам, выданной Обществу с ограниченной ответственностью «ЛИДЕР-ИНВЕСТ», в связи с признанием Высшим Хозяйственным Судом Республики Беларусь недействительным решения лицензирующего органа о прекращении действия указанной лицензии[13].

Действие лицензии на осуществление банковской деятельности прекращается путем ее отзыва лицензирующим органом по основаниям, указанным в ч. 4 ст. 97 Банковского кодекса Республики Беларусь[14]. Возможен полный и частичный отзыв лицензии. В первом случае банк либо небанковская кредитно-финансовая организация лишаются права осуществлять все банковские операции, а во втором – отдельные. Так, постановлением Правления Национального банка Республики Беларусь от 30 декабря 2009 г. № 215 с 1 января 2010 г. была отозвана у ОАО «Международный резервный банк» лицензия на осуществление банковской деятельности в части проведения банковских операций по привлечению денежных средств физических лиц во вклады (депозиты), а также по открытию и ведению банковских счетов физических лиц. Основанием для такого решения послужило неустранение банком в установленный срок нарушения норматива безопасного функционирования[15].

В банковской сфере типичными основаниями для отзыва лицензии являются неудовлетворительное финансовое положение, которое повлекло неисполнение им своих обязательств перед вкладчиками и иными кредиторами (по данному основанию постановлением Правления Национального банка Республики Беларусь от 27 октября 2006 г. № 167 были отозваны общая и генеральная лицензии, выданные ОАО «ДЖЕМ-БАНК»[16]), и невыполнение нормативов безопасного функционирования (постановлением Правления Национального банка Республики Беларусь от 28 октября 2005 г. № 157 у ОАО «Банк “Золотой талер”» отозвана лицензия на привлечение во вклады средств физических лиц в связи с тем, что размер его собственных средств (капитала) был менее величины, установленной законодательством для банков, имеющих соответствующую лицензию[17]). Решение Национального банка Республики Беларусь об отзыве лицензии вступает в силу с момента уведомления лицензиата о его принятии.

Использование законодателем термина «прекращение действия лицензии», объединяющего такие разнопорядковые для этого основания, как истечение срока ее действия, смерть лицензиата, ликвидация лицензиата, повторное либо грубое нарушение лицензиатом законодательства о лицензировании, лицензионных требований и условий и т. п., создает трудности для разграничения случаев утраты лицензией юридической силы вследствие противоправных деяний лицензиата и действий или событий, не являющихся таковыми. В связи с этим представляется целесообразным в законодательстве о лицензировании предусмотреть возможность отзыва лицензии. При этом отзыв и аннулирование лицензии должны выступать в качестве частных случаев прекращения действия лицензии наряду с истечением срока ее действия, ликвидацией (прекращением деятельности) лицензиата, его смертью, признанием недееспособным, ограничением в дееспособности, признанием безвестно отсутствующим, объявлением умершим и т. п. В отличие от аннулирования отзыв должен применяться в случаях, когда лицензия была выдана законно, но лицензиат нарушил требования законодательства в процессе осуществления лицензируемой деятельности (неустранение нарушений, повлекших за собой приостановление действия лицензии; совершение повторного или грубого нарушения законодательства о лицензировании или установленных требований и условий осуществления лицензируемого вида деятельности; осуществление лицензируемой деятельности после приостановления действия лицензии и т. п.).

В свою очередь, аннулирование лицензии следует понимать как признание ее недействительной в случае незаконного наделения лица разрешительным статусом. Лицензия должна аннулироваться лицензирующим органом в случае, если она выдана на основании представленных соискателем лицензии недостоверных сведений, необходимых (имеющих значение) при принятии решения о ее выдаче, и по решению суда в случае принятия лицензирующим органом незаконного решения о ее выдаче. Так, Министерство юстиции Республики Беларусь за представление недостоверных сведений, необходимых для принятия решения о выдаче лицензии, аннулировало лицензию на занятие адвокатской деятельности, выданную адвокату юридической консультации Буда-Кошелевского района Гомельской

областной коллегии адвокатов Никитенко Александру Савельевичу. Было установлено, что заявитель для получения лицензии на осуществление адвокатской деятельности представил поддельный диплом о получении высшего юридического образования в Тюменском государственном университете[18]. Министерство архитектуры и строительства Республики Беларусь аннулировало лицензию, выданную ЧТУП «Г» на осуществление деятельности по проектированию и строительству зданий и сооружений I и II уровней ответственности и проведению инженерных изысканий для этих целей, в связи с тем, что при проведении проверки указанного предприятия были установлены факты представления поддельных документов. Согласно сведениям, поданным в лицензирующий орган, в ЧТУП «Г» работали 16 чел., которые имели квалификационные аттестаты и удостоверения, подтверждающие наличие у них специальной подготовки. Однако 15 из них не только никогда не состояли в трудовых отношениях с данным предприятием, но и обучение в учебном центре подготовки, переподготовки и повышения квалификации кадров не проходили и, соответственно, никаких документов, подтверждающих их квалификацию, не получали[19].

В случае внесения изменений и (или) дополнений либо продления срока действия лицензии на основании представленных лицензиатом недостоверных сведений или принятия лицензирующим органом незаконного решения по указанным вопросам аннулируются внесенные в лицензию изменения и (или) дополнения, продление срока действия. При этом при аннулировании изменений и (или) дополнений лицензия действует в первоначальном виде. Лицензия признается аннулированной с даты ее выдачи, а при аннулировании изменений и (или) дополнений либо продления срока действия – с момента принятия решения о внесении в нее изменений и (или) дополнений, продлении срока действия.

БИБЛИОГРАФИЧЕСКИЙ СПИСОК

[1] См.: Положение о лицензировании отдельных видов деятельности : утв. Указом Президента Респ. Беларусь, 1 сент. 2010 г., № 450 : в ред. Указа Президента Респ. Беларусь от 01.09.2014 г. // КонсультантПлюс: Беларусь. Технология ПРОФ 2012 [Электронный ресурс] / ООО «ЮрСпектр», Нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь. Минск, 2014. П. 77, 78, 82–85.

[2] См.: О некоторых мерах по противодействию торговле людьми : Декрет Президента Респ. Беларусь, 9 марта 2005 г., № 3 // Нац. реестр правовых актов Респ. Беларусь. 2005. № 40. 1/6300.

[3] См.: Об адвокатуре и адвокатской деятельности в Республике Беларусь : Закон Респ. Беларусь, 30 дек. 2011 г., № 334-З : в ред. Закона Респ. Беларусь от 29.12.2012 г. // КонсультантПлюс: Беларусь. Технология ПРОФ 2012 [Электронный ресурс] / ООО «ЮрСпектр», Нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь. Минск, 2014. Ст. 7.

[4] См.: Положение о лицензировании отдельных видов деятельности : утв. Указом Президента Респ. Беларусь, 1 сент. 2010 г., № 450 : в ред. Указа Президента Респ. Беларусь от 01.09.2014 г. // Консультант Плюс: Беларусь. Технология ПРОФ 2012 [Электронный ресурс] / ООО «ЮрСпектр», Нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь. Минск, 2014. Абзац 2 ч. 2 п. 184.

[5] См.: О прекращении действия лицензии на осуществление страховой деятельности № 02200/13-00002 ОАСО «МЕГА ПОЛИС» // М-во финансов Респ. Беларусь [Электронный ресурс]. 2014. Режим доступа: http://www.minfin.gov.by/supervision/explained/aeee3e9125b94aa8.html (дата обращения: 27.10.2014).

[6] См.: О лицензировании профессиональной и биржевой деятельности по ценным бумагам (приказы от 14 авг. 2013 г. № 276, 277 и 278) // М-во финансов Респ. Беларусь [Электронный ресурс]. 2014. Режим доступа: http://www.minfin.gov.by/securities_department/press_releases/doc/2013/dc241fe0c5f2d591.html (дата обращения: 01.09.2014) ; О лицензировании профессиональной и биржевой деятельности по ценным бумагам (приказы от 10 окт. 2013 г. № 357 и 358) // М-во финансов Респ. Беларусь [Электронный ресурс]. 2014. Режим доступа: http://www.minfin.gov.by/securities_department/press_releases/doc/2013/a093be2e6031d34f.html (дата обращения: 01.09.2014) ; О лицензировании профессиональной и биржевой деятельности по ценным бумагам (приказ от 20 авг. 2012 г. № 243) // М-во финансов Респ. Беларусь [Электронный ресурс]. 2014. Режим доступа: http://www.minfin.gov.by/securities_department/press_releases/doc/2012/fd0faddc33301364.html (дата обращения: 01.09.2014) ; О прекращении действия лицензии ЗАО «Спектр-финанс» // М-во финансов Респ. Беларусь [Электронный ресурс]. 2014. Режим доступа: http://www.minfin.gov.by/securities_department/press_releases/doc/2011/c74b0e7a7f187412.html (дата обращения: 01.09.2014).

[7] См.: О лицензировании профессиональной и биржевой деятельности по ценным бумагам // М-во финансов Респ. Беларусь [Электронный ресурс]. 2014. Режим доступа: http://www.minfin.gov.by/securities_department/press_releases/doc/2012/a824d2a1e852e8db.html (дата обращения: 01.09.2014).

[8] О прекращении действия лицензии организации, оказывающей риэлтерские услуги // М-во юстиции Респ. Беларусь [Электронный ресурс]. 2014. Режим доступа: http://www.minjust.by/ru/site_menu/news/?id=1668 (дата обращения: 01.10.2014).

[9] См.: Архив управления регистрации и лицензирования главного управления юстиции Минского городского исполнительного комитета за 2013 г. Лицензионное дело ООО «Беллив».

[10] См.: Положение о лицензировании отдельных видов деятельности : утв. Указом Президента Респ. Беларусь, 1 сент. 2010 г., № 450 : в ред. Указа Президента Респ. Беларусь от 01.09.2014 г. // КонсультантПлюс: Беларусь. Технология ПРОФ 2012 [Электронный ресурс] / ООО «ЮрСпектр», Нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь. Минск, 2014. Абзац 2 пп. 86.2 п. 86.

[11] Там же. Абзац 3 пп. 86.2 п. 86.

[12] См.: О порядке лицензирования видов деятельности, связанных со специфическими товарами (работами, услугами) : Указ Президента Респ. Беларусь, 16 февр. 2012 г., № 71 : в ред. Указа Президента Респ. Беларусь от 24.01.2014 г. // КонсультантПлюс: Беларусь. Технология ПРОФ 2012 [Электронный ресурс] / ООО «ЮрСпектр», Нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь. Минск, 2014. П. 7.

[13] См.: Об изменениях в лицензиях профучастников от 25 февраля 2009 г. // М-во финансов Респ. Беларусь [Электронный ресурс]. 2014. Режим доступа: http://www.minfin.gov.by/securities_department/press_releases/doc/2009/ab7172f5a0c36c19.html (дата обращения: 01.09.2014).

[14] См.: Банковский кодекс Республики Беларусь : Кодекс Респ. Беларусь, 25 окт. 2000 г., № 441-З : принят Палатой представителей 3 окт. 2000 г. : одобр. Советом Респ. 12 окт. 2000 г. : в ред. Закона Респ. Беларусь от 13.07.2012 г. // КонсультантПлюс: Беларусь. Технология ПРОФ 2012 [Электронный ресурс] / ООО «ЮрСпектр», Нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь. Минск, 2014.

[15] См.: Пресс-релиз, 5 января 2010 г. [«Международный резервный банк»] // Нац. банк Респ. Беларусь [Электронный ресурс]. 2014. Режим доступа: http://www.nbrb.by/Press/?nId=609 (дата обращения: 01.09.2014).

[16] См.: Пресс-релиз, 1 ноября 2006 г. [«Джем-Банк»] // Нац. банк Респ. Беларусь [Электронный ресурс]. 2014. Режим доступа: http://www.nbrb.by/press/?nId=334 (дата обращения: 01.09.2014).

[17] См.: Пресс-релиз, 1 ноября 2005 г. [«Золотой талер»] // Нац. банк Респ. Беларусь [Электронный ресурс]. 2014. Режим доступа: http://www.nbrb.by/press/?nId=277 (дата обращения: 01.09.2014).
[18] См.: Адвокату аннулирована лицензия за нарушение законодательства // М-во юстиции Респ. Беларусь [Электронный ресурс]. 2014. Режим доступа: http://www.minjust.by/ru/site_menu/news/?id=739 (дата обращения: 01.10.2014).
[19] См.: *Демьянчик С., Скоблик Н.* Судебная практика: осуществление строительных работ по договорам субподряда без специального разрешения (лицензии) // Весн. Выш. Гасп. Суда Рэсп. Беларусь. 2008. № 11. С. 40–41.

Поступила в редакцию 01.12.2014.

Татьяна Анатольевна Червякова – кандидат юридических наук, доцент кафедры теории и истории государства и права юридического факультета БГУ.

УДК 340.1

И. Л. ВЕРШОК

О ПЕРЕСМОТРЕ ПРИРОДЫ ПРАВОТВОРЧЕСТВА В КОНТЕКСТЕ ПОСТНЕКЛАССИЧЕСКОЙ ПАРАДИГМЫ

Посвящена изучению проблем правотворчества. Проводится сравнительный анализ правотворчества, правообразования и других направлений деятельности по созданию права. При этом право рассматривается как динамичное, постоянно изменяющееся явление, имеющее нелинейную направленность своего развития, обусловленную социокультурными особенностями развития конкретного общества. Выявляются факторы, влияющие на качество правотворчества и правообразования. Изучается особая роль обычаев, содержание которых необходимо учитывать для повышения эффективности правотворческой деятельности государства. При помощи антропологического метода анализируются возможные варианты сочетания правотворчества и правообразования в целях эффективного правового регулирования. Предлагаются инструменты по изучению процессов правообразования. Указывается, что правообразование, в отличие от правотворчества, представляет собой постоянный динамичный процесс обращения к традиции на основе преемственности и в то же время инновационной деятельности в сфере социально-правовой действительности. Как важнейший элемент социально-правовой действительности, правообразование необходимо рассматривать контекстуально – конкретно-исторически и в связи с его культурной обусловленностью. Такой анализ возможен при изучении содержания государственного и общественного правосознания.

Ключевые слова: антропологические основы; правотворчество; правообразование; социальные институты; правосознание; государственное правосознание; общественное правосознание; правовое регулирование; эффективное правовое регулирование.

The article deals with the problems of law-making. It presents a comparative analysis of law-making, formation of law and other areas of creation of law. In addition law is regarded as a dynamic, ever-changing phenomenon that has a non-linear orientation of its development due to social and cultural features of a particular society. The factors that affect the quality of law-making and formation of law are identified. The special role of customs, the contents of which must be taken into account to improve the quality of law-making activities of the state is studied. The possible combination of law-making and formation of law for the effective regulation with the help of anthropological method is analyzed. Tools for analysis of processes of formation of law are offered. It is stated that unlike law-making the formation of law is an ongoing dialectically developing process of appealing to the tradition on the basis of continuity and innovative activity in the field of social and legal reality at the same time. As an important element of social and legal reality the formation of law must be considered contextually – specifically, historically and in relation with their cultural conditionality. Such an analysis is possible in the analysis of the content of state and social legal consciousness.

Key words: antropological grounds; law-making; formation of law; social institutes; legal consciousness; state legal consciousness; social legal consciousness; legal regulation; effective legal regulation.

В условиях усложнения объекта изучения юридической науки расширяется методологическая база, применяемая в различных отраслях правоведения при анализе их собственного предмета. Некоторые ученые предлагают пересмотр идей классической формальной рациональности для широкого использования антропологического метода в юриспруденции либо даже решение ряда прикладных юридических проблем в контексте новой, антропологической парадигмы как характерного для данного состояния духовной культуры образа человека в его отношении к окружающей природной и социальной реальности. Антропологическая парадигма представляет собой совокупный образ социально и культурно значимых свойств человека, отграничиваемых от случайных и преходящих его признаков. Подчеркивается историческая изменчивость данного образа, ибо одно и то же его качество в различные эпохи может быть отнесено как к субстанциональным, так и к акцидентальным. В целом совокупный образ существенных свойств человека имеет социальную природу, поскольку обусловлен особенностями складывающихся на соответствующем этапе развития общественных отношений. С другой стороны, сама антропологическая парадигма оказывает активное влияние на систему общественных отношений, в силу чего любые ее изменения неизбежно влекут за собой трансформацию человека в социальной, политической, юридической и иных сферах. При этом на формирование антропологической парадигмы «в одинаковой степени воздействуют все семиотические системы духовной культуры, в которых она затем находит свою реализацию. Антропологические парадигмы время от времени сменяются»[1]. Рассмотренный мировоззренческий принцип целесообразно применять при анализе различных юридических явлений и их закономерностей, формировании ряда важнейших актуальных понятий и категорий, вырабатываемых на фундаментальном уровне современной общетеоретической правовой наукой и используемых в дальнейшем в различных отраслях правоведения. К феноменам, изучение которых имманентно требует соблюдения принципа релятивизма в контексте конкретной антропологической парадигмы, следует отнести правотворчество и правообразование.